

UNIVERSIDADE PONTIFÍCIA DE SALAMANCA

FACULDADE DE DIREITO CANÓNICO

**O MATRIMÓNIO
CANÓNICO
CONCORDATÁRIO
EM PORTUGAL**

TESE DE DOUTORAMENTO

AUTOR

JOÃO PEDRO S. MENDONÇA CORREIA

DIRECTOR

FREI LUIS A. GARCÍA MATAMORO, O. P.

SALAMANCA/LISBOA

2021

SINOPSIS

DE LA TESIS DOCTORAL

1. OBJETO DE LA TESIS

- ♦ La presente tesis doctoral trata *el problema del reconocimiento en Portugal del matrimonio canónico*.
- ♦ *Pesquisadas de las fuentes*, se encuentran en la tesis, además de 39 Padres de la Iglesia, citas de la Sagrada Escritura (171), de 253 documentos de la Igreja Católica (87 pontificios, 97 conciliares y sinodales, 28 dicasteriales y 26 constituciones diocesanas portuguesas), de 95 diplomas de Derecho Portugués, de 50 documentos de Derecho Internacional Público (45 de Derecho Concordatário), y de 28 diplomas de Derecho extranjero.
- ♦ *Pesquisada la bibliografía*, se encuentran citas de más de 900 libros y artículos, en latín, portugués, castellano, italiano, francés y otros idiomas, sobre asuntos de Filosofía, Teología, Historia, Sociología, Ecclesiología y Derecho Canónico, Civil *lato sensu* y Derecho Internacional Público, *maxime* Concordatário, todos ellos estrechamente relacionados con el objeto de la tesis.
- ♦ *La tesis no es meramente teórica*: en ella están expuestos y solucionados numerosos casos prácticos. Creo que podrá ser útil para muchos de los interesados en su tema.

2. MÉTODO DE EXPOSICIÓN

- ♦ Se trata de un *método crítico*, que incluye los elementos exegetico, sistemático, histórico y sociológico, comparativo, filosófico y teológico, y práctico.

I. EL MATRIMONIO CANÓNICO, EN GENERAL

A. PRINCIPIOS

1. PRINCIPIOS GNOSEOLÓGICOS

- ♦ Tenemos capacidad de conocer la *verdad*, con *certeza*. La *probabilidad* no es certeza.

2. PRINCIPIOS TELEOLÓGICOS

- ♦ El problema de la Historia y el principio de su inteligibilidad no es un asunto de filosofía sino de teología. Por medio de esta se concluye que *Jesucristo es el principio de la inteligibilidad de la Historia*.

3. PRINCIPIOS DEONTOLÓGICOS

- ♦ *El Derecho no puede ser independiente de la Moral*: el orden moral afecta al hombre en toda su naturaleza; cuando se observa, lo lleva a la perfección. *El Derecho no puede distinguirse de la Moral*: en el orden histórico en que se encuentra el hombre, todo se refiere también a Dios; el hombre se encuentra, íntegro y permanentemente, en relación con Dios.

4. PRINCIPIOS SOCIOLÓGICOS Y ECLESIOLOGICOS

- ♦ La *familia* es una agrupación natural que tiene su origen en el matrimonio y encuentra su perfección en una filiación resultante de ese matrimonio. Tiene *dos fines*: uno, (que denomino) *objetivo*, de la propagación y elevación de la especie humana; el otro, (que denomino) *subjetivo*, de la intimidad del grupo y el desarrollo personal de sus miembros. La *familia-modelo*, en la que se realiza el ideal de la Revelación Cristiana, presupone por parte de los esposos la voluntad de organizar entre ellos una comunidad lo más perfecta posible de destino, carnal, moral, espiritual y religiosa.
- ♦ El *Estado*, cuerpo místico político, es una *persona jurídica, moral o colectiva*, cuyos derechos y deberes fundamentales se derivan de su propia naturaleza y misión.
- ♦ La *Iglesia* es el Cuerpo Místico de Cristo, dotado de una estructura humana visible en forma de sociedad organizada: la Iglesia-Cuerpo Místico de Cristo y la Iglesia-sociedad visible forman *una sola Iglesia*, que se realiza en la Iglesia Católica y es dotada por Cristo con el poder de enseñar, santificar y gobernar. La Iglesia Católica y la Sede Apostólica son *personas jurídicas, morales o colectivas*, por ordenación divina: la Sede Apostólica o Santa Sede goza de *personalidad jurídica internacional*, utilizando personal diplomático.
- ♦ Respecto a la controversia sobre las *relaciones entre la Iglesia y el Estado*, la nueva doctrina, fundada (como demuestro) en proposiciones erróneas y falsas, que invierte

SINOPSIS DE LA TESIS DOCTORAL

los términos de la tradicional, no se ha convertido en doctrina oficial de la Iglesia. La Iglesia Católica es la única en el mundo que puede reclamar el título específico de *institución pública religiosa, suprema y de Derecho Divino Positivo, independiente del Estado*, y por lo tanto *un tipo único de relaciones con los Estados*.

- ♦ Respecto a los *concordatos*, la opinión común (que adopto) es que son verdaderos *pactos o contratos* entre la Santa Sede y los Estados. En principio, el Derecho Internacional Público *no se aplica* por sí mismo en el espacio reservado al Derecho interno: tanto la Iglesia como el Estado están obligados a hacer compatibles sus derechos internos con los concordatos, de acuerdo con sus respectivas leyes fundamentales.

B. EL MATRIMONIO CANÓNICO, EN GENERAL

2. EL MATRIMONIO NATURAL

- ♦ Las *propiedades* del matrimonio son (a mi modo de ver) cuatro: *la libertad, la solemnidad, la unidad (heterosexual) y la indisolubilidad*.
- ♦ El matrimonio es una *institución naturalmente sagrada*: la Historia, la Sociología, la Filosofía y la Teología lo confirman. El llamamiento al matrimonio es un llamamiento de amor, *análogo* al llamamiento del Amor (i. e., de Dios) a la Beatitud en especial: no sólo la respuesta al llamamiento al matrimonio sino el propio llamamiento al matrimonio y la propia oferta de matrimonio comprometen a un hombre y a una mujer definitivamente; cualquiera que sea su respuesta, son ambos los dos en su totalidad que se niegan o se entregan libremente el uno al otro. La *secularización del matrimonio* merece ser repudiada; pero el llamado *matrimonio civil* merece ser aceptado para el encuadramiento legal del matrimonio *entre* los no bautizados (que no son subditos de la Iglesia).

3. EL MATRIMONIO CANÓNICO, EN GENERAL

- ♦ Es no mera doctrina católica, antes *doctrina próxima a la fe*, que el matrimonio rato y consumado *no puede ser disuelto* por ningún poder humano ni por ninguna causa que no sea la muerte no tienen fundamento las *dudas* que han sido planteadas sea por la (deficiente) traducción (que intento corregir) de las pericopas de Mt 5, 32 y 19, 9, sea por los (que demuestro ser muy pocos) sínodos y libros penitenciales laxistas del pri-

O MATRIMÓNIO CANÓNICO CONCORDATÁRIO EM PORTUGAL

mer milenio de la Historia de la Iglesia, sea por las (meras) opiniones del Papa Francisco recogidas en la Exhortación Apostólica *Amoris laetitia* del 19 marzo 2006.

4. COMPETENCIA DE LA IGLESIA Y EL ESTADO SOBRE EL MATRIMONIO

- ♦ En este punto, soy tributario de la Escuela del Direito Público Eclesiástico (*maxime* António Leite, S.J.): malgrado su unilateralismo (que intento superar en mi tesis), sus aportaciones a la Canonística sobre este tema siguen válidas y útiles.
- ♦ En mi opinión, los cc. 1059 e 1671 do CIC 1983, analizados según las reglas de los cc. 16-18, constituyen una *interpretación auténtica de las normas de Derecho Divino sobre la competencia de la Iglesia y del Estado sobre el matrimonio*. La controversia sobre la competencia de las dos sociedades respecto al matrimonio de un bautizado con un no bautizado está definitivamente zanjada. Aunque no lo estuviera, la competencia de la Iglesia prevalecería siempre sobre la del Estado, ya que habría una duda de derecho y ese matrimonio debería presumirse siempre válido, incluso si lo contrajera un no bautizado afectado por un impedimento dirimente de Derecho Civil.

5. EL MATRIMONIO CANÓNICO CONCORDATARIO, EN PARTICULAR

- ♦ De acuerdo con López-Alarcón, hay cuatro *sistemas* principales de matrimonio: *el constitutivo, el registral, el jurisdiccional y el disolutorio*, que adopto en mi tesis.
- ♦ En la tesis, describo sumariamente la normativa que se encuentra en los concordatos celebrados *antes y después* del Concilio Vaticano II a respecto del matrimonio,

II. EL MATRIMONIO CANÓNICO, EN PORTUGAL

A. ESCURSUS HISTÓRICO

1. EL MATRIMONIO, INSTITUCIÓN SAGRADA

- ♦ *Entre los Lusitanos*, el matrimonio tenía todas las propiedades del matrimonio natural, y era sagrado.

2. EL MATRIMONIO, INSTITUCIÓN SACRAMENTAL

- ♦ *En Gallæcia, el primer reino católico de Europa*, se puede asegurar que prevaleció en el derecho de familia el sistema galaico-lusitano, el cual se mantuvo sin cambios durante la ocupación árabe. La administración del sacramento del matrimonio seguía un ritual del siglo VI, que se vertió en el llamado *Misal de Mateus*.
- ♦ *En el Portugal medieval*, la libertad de las partes en la celebración del matrimonio estaba garantizada por Ley del Rey Alfonso II. El derecho a desheredar a las hijas casadas *sine consensum parentum* fue concedido por ley del Rey Dinis no sólo para castigar la falta de respeto a los padres sino también (a mi modo de ver) para que estos pudieran tener cantidades más grandes de bienes para la fundación de mayorazgos y mantenerlas alejadas de la sucesión en los mismos. Tanto los matrimonios *conocidos* (literalmente: *conocidos*) no bendecidos como los *a furto* (literalmente: *a hurto*) eran *matrimonios clandestinos*, cuya aparición se debió (en mi opinión) sobre todo a los numerosos entredichos lanzados en y sobre el Reino durante los siglos XIII y XIV. Según otra ley del Rey Dinis, los matrimonios *de pública fama* podían probarse por presunción *iuris et de iure* si se verificaba el *nomen* o *nominatio*, *cohabitatio et tractatus* y *fama*. No parece haber sobrevivido ningún *registro* de matrimonio anterior al siglo XV.
- ♦ *En el Portugal moderno*, una ley del Rey Manuel I sobre los matrimonios *sine consensum parentum* tenía, como valor práctico, mantener la patria potestad y (en mi opinión) facilitar la creación de más mayorazgos, y mayorazgos más ricos de bienes. Después de la recepción y (rápida) publicación de *los decretos del Concilio de Trento* en todo el Reino, en la administración del sacramento del matrimonio se abandonó el rito del *Misal de Mateus* y se adoptó el del ritual romano. Los *matrimonios clandestinos* dejaron de ser válidos y (como demuestro) prácticamente desaparecieron de Portugal (por completo, a la entrada del último cuarto del siglo XVII). El *registro parroquial* comenzó a implementarse en las diócesis portuguesas antes del Concilio de Trento. Las *causas matrimoniales* (efectos civiles incluidos) pertenecían al foro eclesiástico; sin embargo, en el segundo cuarto del siglo XIX, las *acciones de separación de los cónyuges* comenzaron a tratarse también en el foro civil, sin que ley lo autorizara.

3. LA SECULARIZACIÓN DEL MATRIMONIO

- ♦ La *primera gran etapa* de la secularización del matrimonio en Portugal se produjo con el polémico establecimiento del *sistema de matrimonio civil facultativo*, en plena Monarquía, con la entrada en vigor del Código Civil del 1867. El *registro civil* sólo se haría obligatorio *de facto* en 1911. La *jurisdicción eclesiástica* quedó limitada al conocimiento y juicio de la nulidad del matrimonio canónico: las *causas de separación de los cónyuges* fueron atribuidas exclusivamente al foro civil.
- ♦ La *segunda gran etapa* tuvo lugar en los albores de la Primera República, con el establecimiento del *matrimonio civil obrigatório* mediante las *leyes de divorcio y familia del 1910* y el *Código de Registro Civil del 1911*. En adelante, todas las *causas* relativas a la validez o anulación del matrimonio pertenecerían exclusivamente al foro civil.

4. EL MATRIMONIO CANÓNICO CONCORDATARIO

- ♦ Organizado el *Estado Nuevo*, se celebró el 7 mayo 1940 un *Concordato* con la Santa Sede, a través del cual se logró el retorno al *sistema de matrimonio civil facultativo*. Por Decreto-Ley n.º 35.641, de 22 enero 1946, el ordenamiento jurídico portugués reconocería la disolución del matrimonio de los *indígenas* de las antiguas provincias de Ultramar mediante la concesión del *privilegio paulino*. El sistema de matrimonio civil facultativo se mantuvo en el Código Civil del 1966. El *Estado Nuevo* una vez derribado por la Revolución del 25 abril 1974, tras la firma del *Protocolo Adicional* del Concordato del 15 febrero 1975, se promulgó el llamado *Decreto Zenha*, que modificó la legislación interna portuguesa para que *todos* los matrimonios, civiles o católicos, pudieran ser disueltos por *divorcio*.

B. DISCIPLINA VIGENTE

1. FUENTES

- ♦ Las *normas del Concordato del 2004* tienen fuerza jurídica *inferior* a las normas constitucionales pero *superior* a las normas legislativas y reglamentarias: no las normas de Derecho Canónico *sino que* las normas del Concordato del 2004 son las integradas en el sistema jurídico interno portugués.

2. RELACIONES ENTRE LA REPÚBLICA PORTUGUESA Y LA IGLESIA CATÓLICA

- ♦ El primado de Cristo en la Historia *nunca* ha sido aceptada por la República Portuguesa, que mantiene una *postura neutral* sobre el problema: como consecuencia, los *principios de aconfesionalidad y separación entre la(s) iglesia(s) y el Estado* se conservan en la Constitución del 1976 y significan un límite material para su revisión.
- ♦ La República Portuguesa reconoce a la Iglesia Católica el derecho a ejercer su misión apostólica; y garantiza el público y libre ejercicio de sus actividades, así como (*así como, no de*) la jurisdicción eclesiástica. Las relaciones entre la Iglesia Católica y el Estado Portugués se encuadran (a mi modo de ver) en un *régimen aconfesional de reconocimiento mutuo y colaboración*.

3. EL MATRIMONIO CANÓNICO, EN GENERAL

- ♦ La Constitución del 1976 declara que toda persona tiene *derecho a fundar una familia y a contraer matrimonio* en condiciones de plena igualdad; y reconoce que la familia tiene derecho a la protección de la sociedad y del Estado y a la implementación de todas las condiciones que permitan la realización personal de sus miembros.
- ♦ En el *Concordato del 2004*, los matrimonios celebrados de conformidad con el derecho canónico siguen teniendo *efectos civiles*, siempre que las respectivas actas parroquiales se transcriban en el Registro Civil. Se recuerda a los cónyuges canónicamente casados su grave deber de no valerse nunca de la facultad civil de solicitar la disolución de su matrimonio por *divorcio*. Se mantiene la reserva del conocimiento de las *causas de declaración de nulidad de los matrimonios canónicos y de disolución de los matrimonios ratos y no consumados* a la jurisdicción canónica; pero se establecen nuevos *requisitos* para que sus decisiones, cuando sean definitivas, se hagan ejecutorias tras su revisión y confirmación en la jurisdicción civil.
- ♦ La *noción de matrimonio* del artículo 1577 del actual Código Civil Portugués es (como demuestro) *materialmente injusta* y nadie puede aceptarla, ni siquiera para evitar escándalos. El matrimonio *nunca* ha recibido una definición válida a la luz de la Ley Moral y Natural, en primer lugar porque las partes contratantes nunca han estado estrictamente obligadas por el Código a proponerse los fines esenciales objetivo y subje-

O MATRIMÓNIO CANÓNICO CONCORDATÁRIO EM PORTUGAL

tivo del contrato, y mucho menos a respetar las propiedades de la unidad heterosexual y de la indisolubilidad. Tampoco ha recibido una definición válida *a la luz de la Constitución*, porque tratar uniones análogas y/o diferentes como si fueran iguales al matrimonio natural es una afrenta al *principio constitucional de igualdad*.

4. EL MATRIMONIO CANÓNICO EN EL SISTEMA MATRIMONIAL CONSTITUTIVO PORTUGUÉS

- ◆ *El sistema matrimonial constitutivo portugués es el de matrimonio dualista, de matrimonio de libre elección de los nubentes.*
- ◆ El matrimonio canónico es una *modalidad* de matrimonio (no una mera forma): se rige por las normas del Derecho Canónico y también, en cuanto a los efectos civiles, por las normas del Derecho Civil.
- ◆ Sólo pueden contraer matrimonio canónico quienes tengan la *capacidad matrimonial* exigida por el Derecho interno portugués: aunque el Estado no tenga competencia para regular el matrimonio *de los bautizados*, en la práctica ha sido una norma constante de la Santa Sede evitar, en la medida de lo posible, matrimonios canónicos que no puedan producir efectos civiles, tanto más cuanto que los infractores están sujetos a la aplicación de penas especiales previstas en el Derecho Portugués.
- ◆ Declarado nulo un matrimonio canónico o disuelto un matrimonio rato y no consumado de dos personas unidas entre sí por matrimonio civil *anterior* no anulado o disuelto por divorcio, la respuesta más acorde con el espíritu de nuestro sistema (jurídico) sólo puede ser (en mi opinión) que es declarado nulo o disuelto el vínculo matrimonial *tout court*.
- ◆ La *revalidación* del matrimonio canónico, ya sea por convalidación simple o por sanación en la raíz, produce efectos en el sistema jurídico portugués.

5. EL MATRIMONIO CANÓNICO EN EL SISTEMA MATRIMONIAL REGISTRAL PORTUGUÉS

- ◆ *El sistema portugués contemporáneo de registro matrimonial debe ser clasificado como de calificación amplia.*

SINOPSIS DE LA TESIS DOCTORAL

- ◆ El matrimonio canónico, como se celebra ante representantes de la Iglesia, es necesario transcribirlo (*transcribirlo*, no *inscribirlo*) en el Registro Civil para que produzca sus efectos en nuestro ordenamiento jurídico interno.
- ◆ Los cónyuges que deseen contraer matrimonio canónico deben someterse a *dos procesos de publicaciones*: uno, para verificar la (in)existencia de impedimentos de Derecho Canónico, organizado por un párroco; el otro, para verificar la (in)-existencia de impedimentos de Derecho Civil, organizado en el Registro Civil. Los matrimonios en peligro (*peligro*, no *artículo*) de muerte, en inminencia de parto, o cuya celebración inmediata sea expresamente autorizada por el Ordinario por motivos morales graves (que sólo aquel tiene derecho a juzgar), pueden ser contraidos *independientemente* del proceso de publicaciones civil. Un matrimonio canónico *no puede* celebrarse sin que al párroco sea presentado el certificado de capacidad matrimonial emitido por el Registro Civil.
- ◆ Las *sanciones de carácter estrictamente civil* previstas para la celebración del matrimonio sin dispensa de impedimento(s) de Derecho Civil se aplican exclusivamente a los cónyuges. La *punición* del ministro sagrado de la Iglesia Católica que oficia en los casos previstos en el Código de Registro Civil de 1995 es (como demuestro) *inconstitucional*, ya que la legislación portuguesa no prevé ninguna pena para los ministros de culto de otras confesiones que ofician en matrimonios civiles bajo forma religiosa en circunstancias similares. La *pena* aplicable al delito de poligamia, en abstracto, no sólo es aplicable a los cónyuges previamente casados sino a *todos* los cooperadores en el nuevo matrimonio (aunque el matrimonio anterior no esté transcrito en el registro civil, o si el nuevo matrimonio se celebra antes de la revisión y confirmación por el tribunal portugués de la decisión de disolución o de la declaración de invalidez del matrimonio anterior): este delito *no es* de mano propia.
- ◆ La *pena* aplicable al delito de desobediencia (calificada) del párroco que *no envíe* el duplicado del acta en el plazo establecido al Registro Civil es (como demuestro) *inconstitucional*, ya que la legislación portuguesa no castiga a los ministros de culto de otras confesiones que no envíen el duplicado de actas de matrimonios civiles bajo forma religiosa a las oficinas de Registro. La obligación de envío *no se aplica* a los matrimonios en los que, inmediatamente después de la celebración, se verifica la necesidad de convalidar el acto renovando la manifestación de voluntad de los cónyuges en forma canónica.

O MATRIMÓNIO CANÓNICO CONCORDATÁRIO EM PORTUGAL

- ♦ La *condición* puesta a un matrimonio canónico *no constituye* (como demuestro) motivo para rechazar la transcripción de la respectiva acta parroquial en el Registro Civil.

6. EL MATRIMONIO CANÓNICO EN EL SISTEMA MATRIMONIAL JURISDICCIONAL PORTUGUÉS

- ♦ *El sistema matrimonial jurisdiccional portugués es de reconocimiento de las decisiones eclesiásticas por medio de verificación (meramente formal) por los tribunales civiles.*
- ♦ La *competencia* para juzgar las *causas de separación de los cónyuges* sigue siendo delegada *tácitamente* por la Iglesia en los tribunales civiles portugueses.
- ♦ El conocimiento de las *causas de nulidad de matrimonio canónico* está reservado a los tribunales eclesiásticos competentes: aunque no hubiera una norma explícita que lo previera, los tribunales seculares *nunca* podrían conocer tales causas sin violar los principios constitucionales de aconfesionalidad y separación entre la Iglesia y el Estado, así como la garantía concordataria dada por el Estado a la Iglesia de la jurisdicción en materia eclesiástica.
- ♦ Las *decisiones* de los tribunales eclesiásticos de declaración de nulidad de matrimonios canónicos, verificadas por la Signatura Apostólica, producen *efectos civiles* sólo a petición de cualquiera de las partes, previa revisión y confirmación, de conformidad con la legislación portuguesa, por el Tribunal de Apelación territorialmente competente. Se tiene en cuenta *la decisión en sí misma*, no los motivos en los que se basa. Dado que los resultados de las decisiones relativas a la nulidad de un matrimonio canónico son, única y exclusivamente, la declaración de nulidad de un matrimonio canónico, no es concebible que ellas puedan violar los *principios del orden público internacional* del Estado portugués.

7. EL MATRIMONIO CANÓNICO EN EL SISTEMA MATRIMONIAL DISOLUTORIO PORTUGUÉS

- ♦ No se permite la *anulación* por los tribunales civiles portugueses de los matrimonios canónicos celebrados después de la entrada en vigor del Decreto-Ley n.º 30.615, de 25 julio 1940.

SINOPSIS DE LA TESIS DOCTORAL

- ◆ *En el caso de muerte presunta*, se debe obtener la declaración respectiva también de las autoridades civiles si se va a contraer un nuevo matrimonio canónico que produzca efectos en el ordenamiento jurídico interno portugués: es (como demuestro) *inconstitucional* prohibir la celebración de nuevo matrimonio al cónyuge del ausente casado canónicamente cuando las leyes canónicas lo permiten.
- ◆ A los rescriptos pontificios de disolución de matrimonios ratos y no consumados se aplica, *mutatis mutandis*, lo que he dicho respecto a las decisiones de los tribunales eclesiásticos sobre peticiones de declaración de nulidad de matrimonios canónicos.
- ◆ Con la concesión del *privilegio paulino o petrino* (aunque el matrimonio haya sido registrado en una oficina de Registro Civil como canónico?...), será necesario obtener *también* la disolución del matrimonio *por divorcio*: es la única manera de poder contraer subsecuente matrimonio canónico que produzca efectos en Portugal.
- ◆ Tanto el proceso de declaración de nulidad del matrimonio canónico como el de disolución del matrimonio rato y no consumado son *causas prejudiciales del proceso de divorcio*, que imponen la suspensión del procedimiento porque hay una cuestión pendiente, de cuyo resultado depende de la decisión que se tome en éste.
- ◆ El instituto del divorcio es contrario a la Moral, al Derecho Divino, Natural y Positivo, y (como demuestro) también a la Constitución de la República de 1976. Así como el divorcista tiene derecho a un matrimonio civil disoluble, el católico tiene derecho a un matrimonio civil (y, a fortiori, canónico) indisoluble: si la ley no le ofrece tal matrimonio, él queda desfavorecido; su matrimonio no será de iure sino sólo de facto indisoluble, y por lo tanto no habrá paridad entre los casos. Dado también que las normas que consagran las diversas formas de matrimonio están relacionadas con la libertad religiosa o la complementan, deben prever no sólo un matrimonio *in fieri* sino también un matrimonio *in facto esse* en armonía con las convicciones religiosas de los nubentes. Dado además que en el Concordato del 2004 la República Portuguesa asumió el deber de garantizar la jurisdicción eclesiástica a la Iglesia Católica, también asumió que la disolución del matrimonio canónico es competencia propia de la jurisdicción eclesiástica. En consecuencia, el sistema matrimonial disolutorio vi-

O MATRIMÓNIO CANÓNICO CONCORDATÁRIO EM PORTUGAL

gente en Portugal es, en realidad, un sistema mixto: divorcista, en lo que respecta al matrimonio civil; y no divorcista, en lo que respecta al matrimonio canónico.

Salamanca, 28 mayo 2021.

Pedro Mendonça (n.º 29.996)

ÍNDICE GERAL

DEDICATÓRIA	7
APRESENTAÇÃO	9
SIGLAS E ABREVIATURAS	11
PROÉMIO	19
SECÇÃO I – Objecto da tese de doutoramento: o matrimónio canónico concordatário em Portugal	20
SECÇÃO II – Método da exposição: o método crítico	21
SECÇÃO III – Plano da exposição	23

PRIMEIRA PARTE

O MATRIMÓNIO CANÓNICO, EM GERAL

TÍTULO PRIMEIRO

Princípios

CAPÍTULO I – Princípios gnoseológicos	27
SECÇÃO I – O problema do conhecimento	27
SECÇÃO II – As certezas: sua classificação	28
CAPÍTULO II – Princípios teleológicos	30
SECÇÃO I – À luz da Filosofia	30
<i>Artigo I</i> – O problema do ser	30
<i>Artigo II</i> – O problema da História: a necessidade da Revelação	31

O MATRIMÓNIO CANÓNICO CONCORDATÁRIO EM PORTUGAL

SECÇÃO II – À luz da Teologia	32
<i>Artigo I</i> – A Revelação	32
<i>Artigo II</i> – A resposta da Revelação ao problema da História	33
<i>Artigo III</i> – Jesus Cristo: o princípio da inteligibilidade da História	36
CAPÍTULO III – Princípios deontológicos	38
SECÇÃO I – A Moral	38
SECÇÃO II – O Direito	39
<i>Artigo I</i> – A lei, em geral	39
<i>Artigo II</i> – A lei eterna	41
<i>Artigo III</i> – A lei natural	42
<i>Artigo IV</i> – As leis positivas	44
§ I. A lei divina positiva	44
§ II. As leis positivas humanas	44
SECÇÃO III – Relações entre a Moral e o Direito	46
<i>Artigo I</i> – O Direito é independente da Moral?	46
<i>Artigo II</i> – O Direito é distinto da Moral?	47
CAPÍTULO IV – Princípios sociológicos e eclesiológicos	49
SECÇÃO I – O homem e a sociedade: a sociedade e as sociedades	49
SECÇÃO II – A família	51
<i>Artigo I</i> – Noção	51
<i>Artigo II</i> – Natureza e fins	51
<i>Artigo III</i> – Fundamentos	52
<i>Artigo IV</i> – A família-modelo	52
SECÇÃO III – O Estado	54
<i>Artigo I</i> – Origem	54
<i>Artigo II</i> – Natureza e fins	55
<i>Artigo III</i> – Personalidade jurídica	56
SECÇÃO IV – A Igreja	58
<i>Artigo I</i> – Origem e fins	58

ÍNDICE GERAL

<i>Artigo II</i> – Natureza	60
§ I. A Igreja, Corpo Místico de Cristo	60
§ II. A Igreja, estrutura humana visível, sociedade organizada	64
§ III. A Igreja, Corpo Místico de Cristo, e a Igreja, sociedade visível: uma única Igreja	69
<i>Artigo III</i> – Personalidade jurídica	71
SECÇÃO V – Relações entre a Igreja e o Estado	73
<i>Artigo I</i> – Necessidade e objecto	73
<i>Artigo II</i> – Regimes	73
<i>Artigo III</i> – Sua apreciação	75
§ I. Doutrina tradicional da Igreja	75
§ II. Uma nova doutrina da Igreja?	77
<i>Artigo IV</i> – Concurso do poder da Igreja e do Estado sobre matérias mistas	83
<i>Artigo V</i> – Poder indirecto da Igreja sobre matérias temporais	87
<i>Artigo VI</i> – Competência do Estado por delegação da Igreja	91
<i>Artigo VII</i> – Poder da Igreja e do Estado sobre os não baptizados	92
SECÇÃO VI – As concordatas	93
<i>Artigo I</i> – Noção	94
<i>Artigo II</i> – Natureza jurídica	94
<i>Artigo III</i> – Necessidade, desenvolvimentos e benefícios	96
<i>Artigo IV</i> – Sujeitos e obrigações	98
<i>Artigo V</i> – Posição na ordem jurídica	98
<i>Artigo VI</i> – Interpretação, revisão e cessação	100

TÍTULO SEGUNDO

O matrimónio canónico, em geral

CAPÍTULO I – O matrimónio, em geral	103
SECÇÃO ÚNICA – Noção; terminologia; classificação	103
<i>Artigo I</i> – Noção	103
<i>Artigo II</i> – Terminologia	103
<i>Artigo III</i> – Classificação	104

O MATRIMÓNIO CANÓNICO CONCORDATÁRIO EM PORTUGAL

CAPÍTULO II – O matrimónio natural	106
SECÇÃO I – Natureza e fins	106
<i>Artigo I</i> – Natureza	106
<i>Artigo II</i> – Fins	108
SECÇÃO II – Propriedades	108
<i>Artigo I</i> – A liberdade	109
<i>Artigo II</i> – A solenidade	109
<i>Artigo III</i> – A unidade (heterossexual)	110
<i>Artigo IV</i> – A indissolubilidade	111
SECÇÃO III – Sacralidade do matrimónio	113
<i>Artigo I</i> – Confirmação por razões históricas e sociológicas	113
<i>Artigo II</i> – Confirmação por razões filosóficas e teológicas	115
<i>Artigo III</i> – Crítica da secularização do matrimónio	115
CAPÍTULO III – O matrimónio canónico, em geral	118
SECÇÃO I – Sacramentalidade do matrimónio canónico	118
<i>Artigo I</i> – O contrato sacramental do matrimónio	120
§ I. Um contrato elevado a sacramento	120
§ II. Um contrato inseparável do sacramento	123
<i>Artigo II</i> – Ministros, matéria e forma	127
§ I. Ministros	127
§ II. Matéria e forma	129
<i>Artigo III</i> – Fins	131
SECÇÃO II – Propriedades	132
<i>Artigo I</i> – Da liberdade	133
<i>Artigo II</i> – Da solenidade	135
<i>Artigo III</i> – Da unidade	137
<i>Artigo IV</i> – Da indissolubilidade	139
§ I. Da indissolubilidade absoluta: as (grandes) certezas	141
§ II. Da indissolubilidade absoluta: as (pretensas) dúvidas	144
§ III. Da indissolubilidade relativa	156
SECÇÃO III – Os bens do matrimónio cristão	161

ÍNDICE GERAL

CAPÍTULO IV – Competência da Igreja e do Estado sobre o matrimónio	162
SECÇÃO I – Competência da Igreja	163
<i>Artigo I</i> – Sobre o matrimónio, em geral	163
<i>Artigo II</i> – Sobre o matrimónio dos baptizados	163
<i>Artigo III</i> – Sobre o matrimónio entre não baptizados	166
SECÇÃO II – Competência do Estado	166
<i>Artigo I</i> – Sobre o matrimónio, em geral	166
<i>Artigo II</i> – Sobre o matrimónio dos baptizados	167
<i>Artigo III</i> – Sobre o matrimónio entre não baptizados	168
 CAPÍTULO V – O matrimónio canónico concordatário, em especial	169
SECÇÃO I – Os sistemas matrimoniais	170
<i>Artigo I</i> – Noção	170
<i>Artigo II</i> – Classificações	170
§ I. Classificação tradicional	170
§ II. Classificação adoptada	171
SECÇÃO II – O matrimónio canónico nas concordatas	173
<i>Artigo I</i> – Até ao II Concílio do Vaticano	173
§ I. O matrimónio canónico, em geral	173
§ II. O matrimónio canónico concordatário nos sistemas matrimoniais consti- tutivos	174
§ III. O matrimónio canónico concordatário nos sistemas matrimoniais regis- tais	174
§ IV. O matrimónio canónico concordatário nos sistemas matrimoniais juris- dicionais	175
§ V. O matrimónio canónico concordatário nos sistemas matrimoniais disso- lutórios: o problema do divórcio	177
<i>Artigo II</i> – Desde o II Concílio do Vaticano	177
§ I. O matrimónio canónico, em geral	177
§ II. O matrimónio canónico concordatário nos sistemas matrimoniais consti- tutivos	178
§ III. O matrimónio canónico concordatário nos sistemas matrimoniais regis- tais	179
§ IV. O matrimónio canónico concordatário nos sistemas matrimoniais juris- dicionais	179
§ V. O matrimónio canónico concordatário nos sistemas matrimoniais disso- lutórios: o problema do divórcio	181

SEGUNDA PARTE

O MATRIMÓNIO CANÓNICO, EM PORTUGAL

TÍTULO TERCEIRO

Esborço histórico

CAPÍTULO I – O matrimónio, instituição sagrada	185
SECÇÃO ÚNICA – O matrimónio na Lusitânia	185
CAPÍTULO II – O matrimónio, instituição sacramental	187
SECÇÃO I – O matrimónio na Galécia	187
Artigo I – As invasões romanas	187
Artigo II – As invasões germânicas: a liturgia de Braga	189
Artigo III – As invasões muçulmanas	200
SECÇÃO II – O matrimónio no Portugal medieval	203
Artigo I – Os matrimónios coactos	204
Artigo II – Os matrimónios <i>sine consensum parentum</i>	205
Artigo III – Os matrimónios clandestinos	209
§ I. Da forma de celebração do matrimónio, em geral: a liturgia de Braga	209
§ II. Dos matrimónios clandestinos, em particular	210
Artigo IV – Os matrimónios de pública fama	213
Artigo V – O registo paroquial	215
SECÇÃO III – O matrimónio no Portugal moderno	217
Artigo I – Recepção e execução dos decretos do Concílio de Trento em Portugal	220
Artigo II – Os matrimónios <i>sine consensum parentum</i>	221
Artigo III – Os matrimónios clandestinos	227
§ I. Da forma de celebração do matrimónio, em geral: a liturgia de Braga	227
§ II. Dos matrimónios clandestinos, em particular	230

ÍNDICE GERAL

<i>Artigo IV</i> – O registo paroquial	239
<i>Artigo V</i> – Causas matrimoniais: foro competente	240
 CAPÍTULO III – A secularização do matrimónio	241
SECÇÃO I – O matrimónio no Portugal contemporâneo: o matrimónio civil facultativo	242
<i>Artigo I</i> – A Carta Constitucional de 1826	243
<i>Artigo II</i> – «A polémica sobre o casamento civil»	245
<i>Artigo III</i> – O Código Civil de 1867: instauração do sistema do matrimónio civil facultativo	249
<i>Artigo IV</i> – Registo civil e paroquial	252
<i>Artigo V</i> – Causas matrimoniais: foro competente	253
SECÇÃO II – O matrimónio no Portugal contemporâneo: o matrimónio civil obrigatório	254
<i>Artigo I</i> – A Constituição da República de 1911	256
<i>Artigo II</i> – As leis do divórcio e da família de 1910: instauração do sistema do matrimónio civil obrigatório	256
<i>Artigo III</i> – Registo civil e paroquial	259
<i>Artigo IV</i> – Causas matrimoniais: foro competente	259
 CAPÍTULO IV – O matrimónio canónico concordatário	260
SECÇÃO ÚNICA – O matrimónio no Portugal contemporâneo: retorno ao matrimónio civil facultativo	260
<i>Artigo I</i> – A Constituição Política de 1933	261
<i>Artigo II</i> – A Concordata de 1940	262
<i>Artigo III</i> – O matrimónio canónico na Concordata de 1940	266
§ I. O matrimónio canónico concordatário no sistemas matrimonial constitutivo português	267
§ II. O matrimónio canónico concordatário no sistema matrimonial registal português	268
§ III. O matrimónio canónico concordatário no sistema matrimonial jurisdicional português	269
§ IV. O matrimónio canónico concordatário no sistema matrimonial dissolutório português: o problema do divórcio	270
<i>Artigo IV</i> – Legislação complementar da Concordata de 1940 sobre o matrimónio canónico	271

<i>Artigo V</i> – O Código Civil de 1966	273
§ I. A revisão do Código Civil de 1867	273
§ II. Manutenção do sistema do matrimónio civil facultativo	274
<i>Artigo VI</i> – O Protocolo Adicional à Concordata de 1940: o <i>Decreto Zenha</i>	276

TÍTULO QUARTO

Disciplina em vigor

CAPÍTULO I – Fontes de Direito Português	283
SECÇÃO I – Fontes de Direito Constitucional	283
<i>Artigo único</i> – A Constituição da República de 1976	283
§ I. Origem e formação	283
§ II. Revisões constitucionais	284
SECÇÃO II – Fontes de Direito Internacional Público	285
<i>Artigo único</i> – A Concordata de 2004	285
§ I. A revisão da Concordata de 1940	285
§ II. Inserção da Concordata de 2004 na hierarquia das fontes do Direito Português	289
§ III. Entrada em vigor da Concordata de 2004	291
SECÇÃO III – Fontes de Direito Interno	292
<i>Artigo I</i> – O Código Civil de 1966	292
§ I. A reforma de 1977	293
§ II. A reforma de 2010	295
<i>Artigo II</i> – Outras fontes de Direito Interno	296
§ I. O Código Penal de 1982	296
§ II. O Código de Registo Civil de 1995	297
§ III. O Código de Processo Civil de 2013	298

ÍNDICE GERAL

CAPÍTULO II – Relações entre a República Portuguesa e a Igreja Católica	300
SECÇÃO I – Relações do Estado com as igrejas e confissões religiosas, em geral ..	300
<i>Artigo I</i> – Princípios do regime	300
<i>Artigo II</i> – Classificação do regime	301
SECÇÃO II – Relações do Estado com a Igreja Católica, em especial	302
<i>Artigo I</i> – Princípios do regime	302
<i>Artigo II</i> – Classificação do regime	303
CAPÍTULO III – O matrimónio canónico, em geral	304
SECÇÃO I – O matrimónio na Constituição da República de 1976	304
SECÇÃO II – O matrimónio na Concordata de 2004	306
<i>Artigo I</i> – A revisão da Concordata de 1940 em matéria matrimonial	306
<i>Artigo II</i> – Regulamentação da Concordata de 2004 em matéria matrimonial	307
SECÇÃO III – O matrimónio no Código Civil de 1966	309
<i>Artigo I</i> – Noção	309
§ I. Nos trabalhos preparatórios	309
§ II. No Código Civil	311
<i>Artigo II</i> – Sua apreciação	312
CAPÍTULO IV – O matrimónio canónico no sistema matrimonial constitutivo português	315
SECÇÃO I – Modalidades matrimoniais	315
SECÇÃO II – Requisitos do matrimónio canónico	316
<i>Artigo I</i> – Impedimentos matrimoniais: noção; classificações	317
§ I. Noção	317
§ II. Classificações	318
<i>Artigo II</i> – Concurso de impedimentos matrimoniais de Direito Canónico e de Direito Civil	320
<i>Artigo III</i> – Impedimentos matrimoniais de Direito Canónico	321
§ I. Impedimentos impeditivos?	321
§ II. Impedimentos dirimentes	322
<i>Artigo III</i> – Impedimentos matrimoniais de Direito Civil	329
§ I. Impedimentos impeditivos	329
§ II. Impedimentos dirimentes	331
§ III. Um caso controvertido de (suposto) impedimento de vínculo	333

O MATRIMÓNIO CANÓNICO CONCORDATÁRIO EM PORTUGAL

SECÇÃO III – Celebração do matrimónio canónico	336
<i>Artigo I</i> – Formalidades de Direito Civil?	336
<i>Artigo II</i> – Formalidades de Direito Canónico	336
§ I. Formalidades preliminares	336
§ II. Formalidades da celebração	337
SECÇÃO IV – Revalidação do matrimónio canónico	341
<i>Artigo I</i> – Noção	341
<i>Artigo II</i> – Modalidades	342
§ I. Convalidação simples	342
§ II. Sanação na raiz	343
<i>Artigo III</i> – Efeitos	344
§ I. Efeitos canónicos	344
§ II. Efeitos civis: remissão	344
SECÇÃO V – Classificação do sistema matrimonial constitutivo português	345
CAPÍTULO V – O matrimónio canónico no sistema matrimonial registal português	346
SECÇÃO I – Publicações do matrimónio canónico	347
<i>Artigo I</i> – Processo canónico	347
<i>Artigo II</i> – Processo civil	349
SECÇÃO II – Dispensa de impedimentos matrimoniais	351
<i>Artigo I</i> – Dispensa de impedimentos de Direito Canónico	351
<i>Artigo II</i> – Dispensa de impedimentos de Direito Civil	353
<i>Artigo III</i> – Sanções especiais de Direito Civil	355
§ I. Sanções de carácter civil <i>stricto sensu</i>	355
§ II. Sanções de carácter penal	356
SECÇÃO III – Registo do matrimónio canónico	359
<i>Artigo I</i> – Registo paroquial	359
<i>Artigo II</i> – Registo civil do matrimónio canónico, em geral	360
<i>Artigo III</i> – Registo civil do matrimónio canónico revalidado	363
§ I. Registo civil do matrimónio canónico convalidado	363
§ II. Registo civil do matrimónio canónico sanado na raiz	365

ÍNDICE GERAL

<i>Artigo IV</i> – Recusa do registo paroquial pelo registo civil	365
§ I. Casos	365
§ II. Caso controvertido: o matrimónio canónico celebrado sob condição	367
§ III. Notificação da recusa da transcrição	369
§ IV. Realização da transcrição depois de recusada	369
SECÇÃO IV – Natureza jurídica da transcrição do assento paroquial de matrimónio no registo civil	369
<i>Artigo I</i> – Teorias propugnadas	370
§ I. Teoria da recepção individual	370
§ II. Teoria da recepção normativa ou genérica	370
<i>Artigo II</i> – Sua apreciação	371
§ I. Crítica da teoria da recepção individual	371
§ II. Crítica da teoria da recepção normativa ou genérica	372
<i>Artigo III</i> – Teoria adoptada	372
SECÇÃO V – Classificação do sistema matrimonial registal português	374
 CAPÍTULO VI – O matrimónio canónico no sistema matrimonial jurisdicional português	374
SECÇÃO I – Separação de cônjuges	374
<i>Artigo I</i> – Delegação de competência	374
<i>Artigo II</i> – Disciplina (civil) em vigor	375
SECÇÃO II – Declaração de nulidade do matrimónio canónico	376
<i>Artigo I</i> – Reserva de competência	376
<i>Artigo II</i> – Processo de declaração de nulidade do matrimónio canónico	377
§ I. Natureza	377
§ II. Tramitação	378
<i>Artigo III</i> – Condições de eficácia civil das sentenças de declaração de nulidade do matrimónio canónico	380
§ I. Da eficácia das decisões judiciais estrangeiras em Portugal	380
§ II. Da eficácia das decisões dos tribunais eclesiásticos sobre pedidos de declaração de nulidade de matrimónios em Portugal	381
<i>Artigo IV</i> – O processo civil de revisão de sentenças de de declaração de nulidade do matrimónio canónico	390
§ I. Enquadramento	391

O MATRIMÓNIO CANÓNICO CONCORDATÁRIO EM PORTUGAL

§ II. Natureza	391
§ III. Tribunal competente	391
§ IV. Tramitação	392
SECÇÃO III – Dissolução do matrimónio rato e não consumado	393
<i>Artigo único</i> – Remissão	393
SECÇÃO IV – Cooperação judiciária da República Portuguesa com a Santa Sé	394
<i>Artigo I</i> – O Decreto-Lei n.º 100/2009, de 11 de Maio	394
<i>Artigo II</i> – Fundamentos de recusa	395
<i>Artigo III</i> – Regras de cumprimento	396
SECÇÃO V – Classificação do sistema matrimonial jurisdicional português	398
<i>Artigo I</i> – Na vigência da Concordata de 1940	398
<i>Artigo II</i> – Com a entrada em vigor da Concordata de 2004	399
<i>Artigo III</i> – Conclusão	401
CAPÍTULO VI – O matrimónio canónico no sistema matrimonial dissolutório português	401
SECÇÃO I – Anulação (civil) do matrimónio canónico?	401
<i>Artigo único</i> – Sua inadmissibilidade no Direito Português	401
SECÇÃO II – Dissolução do matrimónio canónico por morte	403
<i>Artigo I</i> – Dissolução do matrimónio canónico por morte <i>tout court</i>	403
<i>Artigo II</i> – Dissolução do matrimónio canónico por morte presumida	403
§ I. No Direito Canónico	404
§ II. No Direito Civil: exposição	404
§ III. No Direito Civil: sua apreciação	405
SECÇÃO III – Dissolução do matrimónio rato e não consumado	406
<i>Artigo I</i> – Reserva de competência	406
<i>Artigo II</i> – Processo de dissolução do matrimónio rato e não consumado	407
§ I. Natureza	407
§ II. Tramitação	407
<i>Artigo III</i> – Remissões	409
SECÇÃO IV – Dissolução do matrimónio em favor da fé?	409
<i>Artigo I</i> – Por concessão do <i>privilégio paulino</i> ?	409
<i>Artigo II</i> – Por concessão do <i>privilégio petrino</i> ?	410

ÍNDICE GERAL

SECÇÃO V – Dissolução do matrimónio canónico por divórcio	410
<i>Artigo I</i> – Divórcio por mútuo consentimento de carácter administrativo	411
§ I. Natureza	411
§ II. Tramitação	411
<i>Artigo II</i> – Divórcio por mútuo consentimento de carácter judicial	413
§ I. Natureza	413
§ II. Tramitação	413
<i>Artigo II</i> – Divórcio litigioso	414
§ I. Natureza	414
§ II. Fundamentos	415
§ III. Tramitação	416
SECÇÃO VI – Concurso de processos matrimoniais civis com processos matrimo- niais canónicos	417
<i>Artigo I</i> – Concurso de processo de divórcio com processo de declaração de nuli- dade de matrimónio canónico	417
§ I. Diferenças entre um processo de divórcio e um processo de declaração de nulidade de matrimónio canónico	417
§ II. Prejudicialidade do processo de declaração de nulidade do matrimónio canónico	418
<i>Artigo II</i> – Concurso de processo de divórcio com processo de dissolução de ma- trimónio rato e não consumado	420
§ I. Diferenças entre um processo de divórcio e um processo de dissolução de matrimónio rato e não consumado	420
§ II. Prejudicialidade do processo de dissolução do matrimónio rato e não con- sumado	420
SECÇÃO VII – Classificação do sistema matrimonial dissolutório português	421
<i>Artigo I</i> – O matrimónio canónico é dissolúvel por divórcio no Direito Civil Por- tuguês contemporâneo?	421
<i>Artigo II</i> – Conclusão	422
FONTES E BIBLIOGRAFIA	425
ÍNDICE GERAL	515